

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920071150317

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论 单 位 自 首

Study on the System of Unit Voluntary Surrender

王 永 生

指导教师姓名: 李兰英 教授

专 业 名 称: 刑 法 学

论文提交日期: 2010 年 04 月

论文答辩时间: 2010 年 月

学位授予日期: 2010 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2010 年 04 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

内 容 摘 要

1997年新刑法典明确规定了单位可以作为犯罪的主体，但关于单位犯罪的争论从未停止，争论的焦点已转移到单位犯罪与其他刑法制度的结合问题。其中，单位自首逐渐引起学界的关注，在2007年中国刑法学年会上，有六篇文章涉及单位自首问题。实践中涉及单位自首的案件不断出现，但各地在是否适用及如何适用单位自首等方面做法不一。本文力图从现行立法和实践两个角度，就单位能否成立自首、如何适用等问题进行探讨并提出自己的见解，以期有利于司法实践。本文主体部分分为四章，总计三万余字。

第一章：单位自首的主体资格和结构。本章系统总结了学界关于单位能否成立自首的理论争议，从应然性和实然性两个层次论述单位成立自首的依据，并逐一反驳了否定说的四点理由；然后探讨了单位犯罪的主体结构问题。

第二章：单位自首的要件分析。本章先探讨了单位自首意志的认定问题，而后将单位自首分为三个类型：单位一般自首、单位准自首、单位特别自首，并逐个探讨相应构成要件。

第三章：单位自首认定中的特殊问题。该章分别探讨了单罚制罪名下的单位自首、数罪中的单位自首、共同犯罪中的单位自首、单位变更后的单位自首等特殊问题。

第四章：单位自首的处罚及其效力。本章从单位罚金刑的适用和对自然人的处罚两个方面讨论了如何对自首单位及自然人从宽处罚。

关键词：单位自首；要件；处罚

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

While unit and natural person are both approved to be the subject of crime by the adopted criminal law in 1997, discussions on unit crime, especially punishment systems of unit crime, have been continuing. The system of unit voluntary surrender is one of the academic discussion focuses, on which there have already six articles submitted to the Annual Meeting of the China Society of Criminal law in 2007. In unit crime cases, more and more problems of determining voluntary surrender come across, but they are dealt with in different ways. This article is committed to discuss and solve the applicability, application approaches and punishments of unit voluntary surrender based on current criminal statutes and legal theories, so as to make some petty contributions for judicial practice. This article is constituted of four chapters and in over 30,000 characters.

Chapter One: The existence of unit voluntary surrender and the structure of a unit. It firstly sums up the viewpoints about the unit voluntary surrender from the present criminal law studies, then analysis the necessity and possibility of the establishment of unit voluntary surrender, also refutes the four reasons that negative commentators put forward. Next, structure of unit as a subject committed crime would be explored.

Chapter Two: The elements of unit voluntary surrender. The will of the unit is the key to determine whether it surrenders or not. Elements of unit voluntary surrender would be discussed after dividing surrender into three types: general surrender, special surrender, and quasi-surrender.

Chapter Three: Special situations in the determination of unit voluntary surrender. It would be got more detail consideration in these situations: single sanction, several crimes, joint crime and organizational change.

Chapter Four: The concrete application of punishments for unit voluntary surrender. Lighter punishments because of surrender can be imposed in two ways,

that lesser fine imposed on unit and a lenient sentence against its individuals.

Key Words: Unit Voluntary Surrender; Elements; Punishments

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
引 言	1
第一章 单位自首的主体资格和结构	4
第一节 单位成为自首主体的理论争议	4
一、刑法界的理论纷争	4
二、单位成立自首的应然性和实然性	6
第二节 单位犯罪的主体结构	11
一、单位构成要素	12
二、单位犯罪立法规定	13
第二章 单位自首的要件分析	14
第一节 单位自首意志	14
一、单位自首意志的三种体现	14
二、单位自首意志认定的几个问题	15
第二节 单位一般自首的成立条件	17
一、自动投案	17
二、如实供述单位犯罪事实	20
第三节 单位准自首的条件解析	22
一、单位能否“被采取强制措施”或“正在服刑中”	22
二、单位构成准自首的两种情形	23
第四节 单位特别自首的成立条件	25
一、主体条件	26
二、时间条件	26
三、罪行交代条件	27
第三章 单位自首认定中的特殊问题	28
第一节 单罚制罪名下的单位自首认定	28
一、我国单位犯罪的处罚体制	28

二、单罚制罪名下单位构成自首的理论依据.....	28
第二节 数罪中的单位自首认定	29
一、数罪中单位自首的四种情形.....	29
二、异种数罪与同种数罪中单位自首的具体分析.....	30
第三节 共同犯罪中的单位自首认定	31
一、单位共同犯罪的存在依据.....	31
二、共同犯罪中单位自首的具体分析.....	33
第四节 单位变更后的单位自首认定	34
一、犯罪单位被撤销、注销、吊销营业执照或者宣告破产.....	34
二、犯罪单位的分立、合并或者其他资产重组.....	35
第四章 单位自首的处罚及其效力	37
第一节 单位罚金刑的适用	37
一、单位罚金刑的立法配置.....	37
二、单位自首不同量刑幅度的掌握.....	38
第二节 对自然人的处罚	42
一、单位自首效力及于自然人的依据.....	42
二、单位自首与单位自然人自首的关系.....	42
结 语.....	44
参考文献.....	45

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 The Existence of Unit Voluntary Surrender and the Structure of a Unit.....	4
Subchapter 1 Viewpoints about the Establishment of Unit Voluntary Surrender	4
Section 1 Reviews the Present Study of the Unit Voluntary Surrender	4
Section 2 The Necessity and Possibility of the Establishment of Unit Voluntary Surrender	6
Subchapter 2 Structure of a Unit.....	11
Section 1 Elements of a Unit	12
Section 2 Provisions of Unit Crime	13
Chapter 2 The Elements of Unit Voluntary Surrender.....	14
Subchapter 1 The Will of Voluntary Surrender of a Unit.....	14
Section 1 Three Forms of the Will	14
Section 2 Confusions on Judgment of the Will	15
Subchapter 2 Requirements of General Surrender for Unit.....	17
Section 1 Delivering Unit up to Justice Voluntarily	17
Section 2 Confessing Unit's Crime Truthfully	20
Subchapter 3 Requirements of Special Surrender for Unit	22
Section 1 Existence of Unit Special Surrender	22
Section 2 Circumstances of Unit Special Surrender	23
Subchapter 4 Requirements of Quasi-surrender for Unit.....	25
Section 1 Subject Conditions	26
Section 2 Timing Conditions	26
Section 3 Confessing Offences Conditions	27

Chapter 3 Special Situations in the Determination of

Unit Voluntary Surrender	28
Subchapter 1 Situation One: Single Sanction	28
Section 1 Punishment Systems of Unit Crime in China.....	28
Section 2 Existence of Unit Voluntary Surrender though Single Sanction.....	28
Subchapter 2 Situation Two: Several Crimes	29
Section 1 Four Surrender Situations when Unit Commits Several Crimes	29
Section 2 Surrender when Committing another Same Crime or Different Crime.....	30
Subchapter 3 Situation Three: Joint Crime	31
Section 1 Joint Crime Committed by Units	31
Section 2 Unit Voluntary Surrender when Joint Crime	33
Subchapter 4 Situation Four: Organizational Change	34
Section 1 When be Revoked, Cancelled, Revoked the Business License or Declared Bankrupt.....	34
Section 2 When there is Division, Merger or Reorganization.....	35
Chapter 4 The Concrete Application of Punishments for Unit	
Voluntary Surrender	37
Subchapter 1 Fine Imposed on Unit	37
Section 1 Fine Stipulation in Law for Unit Crime	37
Section 2 Sentencing Criterion for Unit when Surrender itself.....	38
Subchapter 2 Sanction against Individuals	42
Section 1 Effect of Unit Voluntary Surrender on its Individuals	42
Section 2 Relationship between Unit and its Individuals Voluntary Surrender ..	42
Conclusion	44
Bibliography	45

引言

1997年修订的刑法典明确规定了单位可以作为犯罪的主体，这使我国刑法完成了从个人一元主体到自然人与法人二元主体的嬗变，成为个人与法人刑事一体化的刑法，^①同时，也使我国法学界关于单位犯罪的肯定说与否定说之争暂时告一段落。但是，有关单位犯罪的许多理论争议并未彻底解决，现行刑法在肯定了单位犯罪主体之后，刑罚制度却没有实现同步变迁。现行刑法及相关司法解释多从自然人角度考虑制定量刑制度，而对单位犯罪的量刑制度，诸如单位自首、单位立功、单位缓刑等尚没有明确规定。就自首而言，1997年的刑法典保留了1979年刑法典的传统，从字面意思来看，仍然是对自然人犯罪自首的规定；随后颁布的《最高人民法院关于处理自首和立功具体应用法律若干问题的解释》亦未涉及单位自首的规定问题。因此，在刑法理论界，有关刑法总则中规定的自首制度是否适用于单位犯罪一直有争议，司法实践中也产生了能否适用、如何适用的问题。对刑法第67条理解上的差异，造成了法律适用上的差别，破坏了我国司法的统一，严重影响了法律的权威。^②下面是涉及单位自首的两个案例。

案例一：1998年1月，被告单位厦门鹭京海台轮物资供应有限公司总经理陈德福为谋取非法利益与王建设商议采用少供多报的方法走私柴油。同年2月至4月间，由王建设负责与台轮联系，以给台轮好处费的方法，通过少供油多填报的方法，以虚假的《供油凭证》和《台轮加油申请表》，向厦门海关虚报供油数8022吨。同年2月至11月间，陈德福分别将向海关多核销未供台轮的保税柴油8022吨销售，偷逃应缴税款384万余元。被告单位用所得款项购买了一辆帕杰罗三菱吉普车供海关工作人员使用，其余款项用于公司其他开支。1999年10月17日，侦查机关在侦查厦门华航石油公司走私案时，发现与其相邻的鹭京海公司也是经营保税柴油业务的单位，且亦有可疑迹象，于1999年10月19日对该公司进行了调查，被告单位总经理陈德福在接受调查时主动交代了司法机关尚未掌握的公司及其本人和王建设走私柴油的犯罪事实。经侦查机关查

^① 陈兴良. 单位犯罪: 以规范的视角分析[J]. 河南省政法管理干部学院学报, 2003, (1): 16.

^② 杨辉忠. 论单位自首的类型及其认定[A]. 和谐社会的刑法现实问题——中国刑法学年会文集(上)[C]. 北京: 中国人民公安大学出版社, 2007. 417.

证，陈交代的内容属实，厦门市中级人民法院认为，被告单位厦门鹭京海公司的行为已构成走私普通货物罪，情节特别严重，依法应从重处罚。陈德福在接受调查时主动交代侦查机关尚未掌握的被告单位走私犯罪的事实，陈德福是被告单位的主要决策者，其主动交代被告单位犯罪事实的行为代表了被告单位的意志，系被告单位行为。而且，该行为符合《最高人民法院关于处理自首和立功具体应用法律若干问题的解释》第一条的规定，属于单位自首，因此，对被告单位依法减轻处罚。陈德福是单位犯罪主要负责的主管人员，但具有自首情节，具有一定的悔罪表现；王建设是直接责任人员，系从犯，对此二人均依法予以减轻处罚。最后，厦门市中级人民法院决定，对被告单位没收违法所得，并处罚金 100 万元；对陈判处有期徒刑 3 年，缓刑 3 年，对王建设判处有期徒刑 3 年，缓刑 3 年。^①

案例二：被告单位广西柳州俊田织造有限公司(以下简称俊田公司)、被告人邓卫力、孔翔走私普通货物一案。俊田公司于 1996 年至 1999 年间，以来料加工方式进口纯涤纶短纤维 14930 吨，在未经海关许可及补缴关税的情况下，全部在境内销售完毕。俊田公司董事长邓卫力在其任职期间，授权该公司报关员孔翔具体负责操办，配合外商许强(在逃)分别在柳州、凭祥、梧州等海关办理了上述来料加工制成品的假出口手续，并由孔翔持所办结假出口手续到柳州海关申请核销手册。俊田公司共偷逃应缴关税 601 万元。案发后，邓卫力、孔翔自动投案，并如实供述了其在本案中的犯罪事实。对此，法院认定邓卫力、孔翔构成个人自首，分别给予从轻或减轻处罚，而没有认定俊田公司构成自首。理由是：邓卫力、孔翔自动投案并如实供述其在本案中的犯罪事实，是由于其本人畏罪而自首，而不是经单位研究决定并代表单位的，也就是说，邓卫力、孔翔的自首并不能代表单位，因此不构成单位自首。

在第一个案例中，法院认为，陈德福在接受调查时主动交代侦查机关尚未掌握的被告单位走私犯罪的事实，陈德福是被告单位的主要决策者，其主动交代被告单位犯罪的行为代表了被告单位的意志，系被告单位行为，且该行为符合《关于处理自首和立功具体应用法律若干问题的解释》第一条的规定，属于单位自首。而在第二个案例中，法院却认为，单位犯罪直接负责的主管人员即

^① 刘树德. 陈德福走私普通货物案——犯罪单位的自首如何认定[A]. 刑事审判参考(24)[C]. 北京: 法律出版社, 2002. 9-11.

董事长邓卫力自动投案并如实供述其在本案中的犯罪事实，是由于其本人畏罪而自首，而不是经单位研究决定并代表单位的，也就是说，邓卫力的自首并不能代表单位，因此不构成单位自首。

同样是单位犯罪直接负责的主管人员自动投案，并如实供述了单位犯罪事实，在不同的法院不同的案件，却产生了截然不同的判决。

2002年7月8日，最高人民法院、最高人民检察院、海关总署联合印发了《关于办理走私刑事案件适用法律若干问题的意见》，该意见首次出现了单位自首的规定。^①2009年3月20日，最高人民法院、最高人民检察院共同颁布了《关于办理职务犯罪案件认定自首、立功等量刑情节若干问题的意见》，该意见将单位自首制度推广至职务犯罪。^②

但是，上述两个明确规定单位自首的司法解释仅适用于走私犯罪和职务犯罪，且其未对如何认定单位自首、单位自首如何适用从宽处罚等问题进行更为明确、更为详细的规定。而随着我国社会主义市场经济体制改革的深入发展，单位犯罪形势越发严峻，相应地以单位形式出现的自首也会不断增多，现实对单位自首制度的理论研究提出了迫切要求，然而，我国目前的理论研究还远远不能满足司法实践的需要，亟待进一步深化。^③笔者力图将理论和实践结合起来，就单位自首诸多问题进行探讨并提出自己的见解，以期有利于司法实践。

^① 《最高人民法院、最高人民检察院、海关总署关于办理走私刑事案件适用法律若干问题的意见》规定，“在办理单位走私犯罪案件中，对单位集体决定自首的，或者单位直接负责的主管人员自首的，应当认定单位自首。认定单位自首后，如实交代主要犯罪事实的单位负责的其他主管人员和其他直接责任人员，可视为自首，但对拒不交代主要犯罪事实或逃避法律追究的人员，不以自首论”。

^② 《最高人民法院、最高人民检察院关于办理职务犯罪案件认定自首、立功等量刑情节若干问题的意见》规定，“单位犯罪案件中，单位集体决定或者单位负责人决定而自动投案，如实交代单位犯罪事实的，或者单位直接负责的主管人员自动投案，如实交代单位犯罪事实的，应当认定为单位自首。单位自首的，直接负责的主管人员和直接责任人员未自动投案，但如实交代自己知道的犯罪事实的，可以视为自首；拒不交代自己知道的犯罪事实或者逃避法律追究的，不应当认定为自首。单位没有自首，直接责任人员自动投案并如实交代自己知道的犯罪事实的，对该直接责任人员应当认定为自首”。

^③ 杨辉忠. 论单位自首的类型及其认定[A]. 和谐社会的刑法现实问题——中国刑法学年会文集(上)[C]. 北京:中国人民公安大学出版社, 2007. 417.

第一章 单位自首的主体资格和结构

第一节 单位成为自首主体的理论争议

一、刑法界的理论纷争

单位究竟能否成为自首主体，目前在理论界存在肯定说与否定说的争论，笔者将逐一分析。

（一）肯定说

多数学者持肯定说，但论证角度各不相同：

1、何秉松教授认为，法人没有躯体，不可能直接到司法机关或有关部门投案自首，正如它不能直接到法庭出庭受审一样。但是，法人可以由法人成员投案自首，法人成员投案自首并不一定就是法人投案自首。因为他可能只是本人投案自首而并非代表法人，只有当法人成员代表法人投案自首并且交代法人整体犯罪的罪行时，才是法人投案自首。^①莫洪宪教授明确指出，单位犯罪是指公司、企业、事业单位、机关、团体为本单位谋取非法利益，经单位集体或决策机构研究决定或者由负责人员决定实施犯罪的情况。单位犯罪以后，经单位集体或决策机构研究决定投案，或者由负责人员决定投案，并派有关人员向有关部门投案供述犯罪事实的，即可认定为单位自首。^②

2、刘树德教授认为，既然自首是指“犯罪以后自动投案，如实供述自己的罪行”，自首的主体当然就只能是指实施犯罪的主体。根据刑法规定，犯罪的主体既包括自然人，也包括法人等单位。犯罪单位既然可以成为犯罪主体，当然也应当能够成为自首的主体。只不过，如同单位犯罪是单位意志支配下由单位成员实施的一样，单位自首也必须体现单位的意志并由单位成员具体实施。因此，自首作为一项总则性的规定与制度，同样应当适用于犯罪单位。

该学者进一步指出：认定犯罪单位的自首，关键是看该自首行为是否出于犯罪单位的意志以及投案人是否代表犯罪单位。所谓单位意志，既可以是经犯罪单位集体研究作出的决定，也可以是由能够代表单位意志的负责人作出的决

^① 何秉松，主编. 法人犯罪与刑事责任[M]. 北京：中国法制出版社，2000. 562.

^② 马克昌，主编. 刑罚通论[M]. 武汉：武汉大学出版社，1999. 381.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库